

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 81.443 van 29 juni 1999
in de zaak A. 81.942/XII-1798.**

In zake : Ronald VAN SPAENDONK,
die woonplaats kiest bij
advocaat H. KETSMAN,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Schoonslaapsterstraat 29, bus 1

tegen :

de stad BRUSSEL,
die woonplaats kiest bij
advocaat N. WEINSTOCK,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Defrélaan 19.

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE XIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Ronald VAN SPAENDONK op 13 januari 1999 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van :

- het besluit van 29 oktober 1998 van het college van burgemeester en schepenen van de stad Brussel waarbij de beslissing van de examencommissie voor de benoeming van een adviseur (protocol en publieke relaties) wordt "gehomologeerd"
- het besluit van 19 november 1998 van het college van burgemeester en schepenen van de stad Brussel waarbij Diane DASSEVILLE met ingang van 1 november 1998 tot adviseur (protocol en publieke relaties) wordt benoemd
- de "impliciete weigering" om hem in die betrekking te benoemen;

Gezien het gelijktijdig ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoeker de vernietiging vordert van dezelfde beslissing;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur
B. THYS;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan
partijen;

Gelet op de beschikking van 12 mei 1999
waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 8 juni 1999;

Gehoord het verslag van staatsraad
A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat
H. KETSMAN, die verschijnt voor verzoeker, en van
advocaat N. WEINSTOCK, die verschijnt voor de verwerende
partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur
B. THYS;

Gelet op de artikelen 17 en 18 en titel VI,
hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State,
gecoördineerd op 12 januari 1973;

1. Overwegende dat de gegevens van de zaak
kunnen worden samengevat als volgt:

1.1. Verzoeker is in dienst van de stad Brussel
als adjunct-adviseur. Hij is tewerkgesteld in de Sectie
Relaties van het Departement Organisatie. Aan het hoofd
van die sectie staat een adviseur. Die betrekking was
bezet door J. VAN DROOGENBROECK, die einde 1997 met
pensioen is gegaan.

1.2. Op 3 november 1997 richt verzoeker een brief
aan het schepencollege waarin hij schrijft dat "binnen

afzienbare tijd", ten gevolge van de opruststelling van J. VAN DROOGENBROECK, de betrekking van adviseur in de Sectie Relaties vrijkomt en dat hij zich kandidaat stelt voor bevordering in die graad.

De betrekking kan, luidens het op 21 juni 1993 aangenomen personeelsstatuut slechts bij bevordering worden begeven. De ambtenaren die adjunct-adviseur zijn en drie jaar graadanciënniteit bezitten komen in aanmerking voor die bevordering.

1.3. Op voorstel van het college van burgemeester en schepenen schaft de gemeenteraad op 20 april 1998 de betrekking van adviseur in de Sectie Relaties van het Departement Organisatie van het stadsbestuur af, en vervangt hij deze door een betrekking van "Adviseur (Protocol en Publieke Relaties)-A6". Deze nieuwe, bijzondere graad kan slechts bij aanwerving worden begeven door iemand die geslaagd is in een toelatingsexamen, die het vereiste diploma (toegang tot niveau 1 in de Rijksbesturen) heeft en die 5 jaar ervaring heeft "in het domein van het protocol en de publieke relaties". In het verslag aan de gemeenteraad wordt uiteengezet dat het "gaat om (een) specifieke functie (...) die een bijzonder profiel vereis(t) vanwege deze hoge ambtenaar en, bijgevolg, geactualiseerde toelatingsvoorwaarden". In dezelfde zitting stelt de gemeenteraad het programma van dit examen vast. Het bestaat uit vier proeven met volgende puntenverhouding :

- | | | |
|-----|--|-----------|
| "I. | Schriftelijk gedeelte over de algemene vorming
Samenvatting en commentaar van een voordracht over een onderwerp van algemene aard | 50 punten |
| II. | Mondeling gedeelte over onderwerpen van algemene aard
Gesprek van de hak op de tak | 50 punten |

- III. Mondeling gedeelte in verband met 100 punten
de uit te oefenen functie
Gesprek van de hak op de tak
- IV. Mondeling gedeelte over de kennis
van talen
 - Gesprek in het Frans 20 punten
 - Gesprek in het Engels 20 punten
 - Gesprek in het Duits, Spaans of 20 punten
Italiaans, naar keuze van de
kandidaten."

Op 18 juni 1998 vordert verzoeker de schorsing van de tenuitvoerlegging van het gemeenteraadsbesluit. Die vordering wordt bij arrest nr. 76.330 van 13 oktober 1998 verworpen wegens het niet-voorhanden zijn van ernstige middelen.

1.4. Bij dienstorder van 20 mei 1998 wordt de datum voor het indienen van de kandidaturen vastgesteld op 26 juni 1998. Achttien kandidaturen worden ontvangen.

Op 6 augustus 1998, aangevuld op 8 oktober 1998, stelt het college van burgemeester en schepenen de examenjury samen.

Op 1 oktober 1998 verwerpt het college van burgemeester en schepenen twaalf kandidaturen omdat zij niet voldoen aan de voorwaarde van de vereiste ervaring.

Aan het examen nemen drie kandidaten deel: verzoeker, Diane DASSEVILLE en Anny MAERVOET.

1.5.1. Blijkens het proces-verbaal van de examenverrichtingen, opgemaakt door de examenjury op 26 oktober 1998, slaagt alleen Diane DASSEVILLE in het examen. Verzoeker behaalt op de eerste en de

tweede proef wel een betere uitslag (verzoeker: 38/50 en 35/50; DASSEVILLE: 36/50 en 30/50) maar op de derde proef behaalt hij 40/100 en DASSEVILLE 80/100. Op de vierde proef behaalt verzoeker 18, 17 en 15/20 en DASSEVILLE 17, 15 en 12/20.

Op 24 november 1998 deelt het bestuur aan verzoeker mede dat hij niet geslaagd is in het examen.

1.5.2. Het college van burgemeester en schepenen bekrachtigt op 29 oktober 1998 de beslissing van de examenjury en besluit op 19 november 1998 Diane DASSEVILLE met ingang van 1 november 1998 toe te laten tot de stage als adviseur-protocol en publieke relaties.

Van beide beslissingen wordt met de onderhavige vordering de schorsing gevorderd.

2. Overwegende dat krachtens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging kan worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten beslissing kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

3.1. Overwegende, wat de eerste voorwaarde betreft, dat verzoeker in een eerste middel de schending aanvoert van het grondwettelijk gelijkheidsbeginsel, van de ontstentenis van rechtens en feitelijk aanvaarbare motieven en van het onpartijdigheidsbeginsel, hetgeen dan globaal als machtsafwending wordt samengevat in die zin dat de verwerende partij met de bestreden beslissingen "niet

de goede werking van de betreffende dienst" op het oog heeft gehad maar dat het enkel de bedoeling is geweest hem uit de functie van adviseur te weren en Diane DASSEVILLE, "kandidate van het schepencollege" te benoemen; dat hij zijn stelling steunt op volgende, samen te beoordelen, gegevens :

- toen de gemeenteraad op 20 april 1998 besloot om de betrekking van adviseur niet bij bevordering maar na een aanwervingsexamen te begeven was hij "de enige die voor de bevordering tot die functie in aanmerking kwam": hij had 18 jaar dienst in niveau 1, was adjunct-adviseur en was aangeworven na een "specifiek examen";
- er is, na de oppensioenstelling van J. VANDROOGENBROECK, niemand als waarnemer aangesteld in de betrekking die de verwerende partij "als zeer belangrijk" beschouwt: het lag evenwel in de lijn van de normale verwachting dat hij de functie zou waarnemen en dat hij daarom zou terugkeren naar de standplaats in het stadhuis die hij sinds 1 juni 1997 verlaten had. Daartegenover staat dat Diane DASSEVILLE, toen bestuurs-secretaris, zich reeds vóór het examen bediende van de niet-officiële titel "Protocolgelastigde", dat zij bij de voorbereiding van de begroting 1999 werd betrokken hoewel hij "haar hiërarchische meerdere was" en dat zij ook lid gebleven is van de "Commissie van het Kledingfonds" terwijl hijzelf als lid van die commissie werd geschrapt;
- het gemeenteraadsbesluit van 20 april 1998, en het teruggrijpen naar het beginsel van de aanwerving, is er gekomen nadat hij zijn kandidatuur gesteld had voor een bevordering; de verwijzing naar de nieuwe inhoud die het stadsbestuur aan de specifieke functie van adviseur wou geven is een drogreden; voor de betrekking van adviseur van het protocol wordt een aanwervingsexamen ingesteld

terwijl er voor de toegang tot de betrekking van adjunct-adviseur, eerste adviseur en directeur-generaal of voor de betrekking van adviseur in andere diensten geen examen moet afgelegd worden; de afschaffing van de bevordering heeft in dit geval duidelijk alleen tot doel hem "de toegang tot het ambt te beletten en de weg open te stellen voor een andere kandidaat"; de vermelding dat ook "reeds (in het bestuur) aanwezige" kandidaten aan het wervingsexamen kunnen deelnemen wijst reeds op de bedoeling om een ander personeelslid te benoemen;

- de voorwaarde van vijf jaar ervaring is zuiver fictief en daarenboven beantwoordde Diane DASSEVILLE niet aan die benoemingsvereiste omdat zij lange tijd uit de dienst gedetachteerd was en pas op 1 januari 1995 het werk in de sectie hervat heeft; dat het college van burgemeester en schepenen de ervaring van de kandidaten moest beoordelen vindt precies zijn grondslag in het feit dat Diane DASSEVILLE niet aan de voorwaarde voldeed;
- Diane DASSEVILLE kreeg sinds de oppensioestelling van J. VAN DROOGENBROECK ruime bevoegdheden inzake het protocol en kon zich, ook door deelneming aan vormingssessies en seminars, optimaal op het examen voorbereiden; hijzelf daarentegen was "tegen wil en dank overgeheveld naar het administratief centrum" waar hij zich niet meer met protocollaire zaken bezig kon houden;
- het examenprogramma was op maat van Diane DASSEVILLE gesneden want geen enkele vraag had betrekking op de mogelijkheid om leiding te geven aan een dienst en slechts één vraag over public relations en daarenboven is het Duits -taal die Diane DASSEVILLE niet kent- plots een keuze-taal geworden tezamen met het Spaans -taal die zij zeer goed spreekt- en Italiaans;

- meerdere leden van de examenjury kenden Diane DASSEVILLE : met een jurylid heeft zij reeds concreet samengewerkt, met een ander werkte zij samen op een schepenkabinet; de samenstelling van de jury was trouwens zeer eenzijdig, met name uit drie specialisten inzake het protocol en geen enkele inzake public relations of communicatie - materie die de helft van het werk uitmaakt;
- alles is in het werk gesteld om externe kandidaten te ontmoedigen om aan het examen deel te nemen : laattijdige verwittiging; laattijdige beslissing over hun ervaring;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij in een uitvoerige uiteenzetting betwist dat een bepaalde kandidaat een voorkeursbehandeling zou gekregen hebben; dat, betrokken op de uiteenzetting van verzoeker, vooral acht geslagen wordt op wat volgt : verzoeker was niet de enige ambtenaar van de dienst die voor de bevordering tot adviseur in aanmerking kwam en daarenboven was de bevordering niet voorbehouden aan de ambtenaren van de dienst; had de verwerende partij Diane DASSEVILLE willen bevoordelen, dan had zij de bevorderingsvoorwaarden kunnen wijzigen maar zij heeft integendeel een openbare oproep uitgeschreven; verzoeker verwijst ten onrechte naar zijn slagen -eertijds- in een examen voor adviseur; verzoeker werd niet betrokken bij de werkzaamheden van de dienst (opmaken begroting; kledingfonds) omdat hij in die periode in het administratief centrum werkte op basis van een overplaatsing die buiten elke verdenking staat; het besluit van 20 april 1998 bewijst geen bevoordeling omdat er gewoon met de omvorming van de functie van adviseur gewacht is totdat het diensthoofd met pensioen was; er bestaan in het bestuur wel degelijk betrekkingen van adviseur die door middel van een examen begeven worden; Diane DASSEVILLE had de

vereiste ervaring want tijdens haar detachering heeft zij precies ingestaan voor protocol en relaties met de pers; bij het examen zijn alle kandidaten gelijk behandeld : de vragen bij het mondelinge examen zijn in de notulen vermeld, zij waren niet beperkt tot het luik "protocol" en zij beantwoorden aan de voorwaarden gesteld in het gemeenteraadsbesluit van 20 april 1998, waarin het gedeelte betreffende het gesprek over de functie een kwotering op 100 punten heeft gekregen; ook in de door het bestuur vastgestelde verplichte talen schuilt geen bevoordeling, want indien voorheen de kennis van de drie landstalen werd vereist staat nu toch ook het belang van het Italiaans en het Spaans buiten kijf; de kennis van de functie kon niet dan in het mondeling gedeelte getest worden omdat het schriftelijk gedeelte van het examen beperkt was tot een samenvatting van een voorgelezen voordracht en commentaar; verzoekers mondeling examen was slecht omdat -zoals genotuleerd- zijn zenuwachtigheid hem parten heeft gespeeld terwijl nochtans op dat ogenblik precies gepeild werd naar een wezenlijk element van de te begeven functie; de examenjury was evenwichtig samengesteld, en dat Diane DASSEVILLE een aantal juryleden kende heeft de objectiviteit van de jury niet in het gedrang gebracht; dat het examen ook objectief verlopen is wordt bewezen door de aanwezigheid van een syndicaal afgevaardigde die geen enkele opmerking heeft gemaakt; het administratief dossier toont aan dat de kandidaten die tot het examen toegelaten konden worden ook daadwerkelijk uitgenodigd zijn;

3.3.1. Overwegende dat in het arrest nr. 76.330 van 13 oktober 1998 overwogen is dat door het schrappen, met het gemeenteraadsbesluit van 20 april 1998, van een betrekking waarop hij gezind was en door het instellen van een nieuwe betrekking waarvoor

de toegangsmogelijkheden verruimd worden, de verwerende partij zijn rechten of aanspraken niet miskend heeft; dat er ook uiteengezet is dat de motieven die er volgens het bestuur aan ten grondslag liggen naar redelijkheid verantwoord kunnen worden terwijl verzoeker niet aannemelijk heeft gemaakt dat niet-veruitwendigde motieven eraan ten grondslag zouden hebben gelegen;

Overwegende dat de verwerping van de vordering gericht tegen het gemeenteraadsbesluit niet kan beletten dat de niet-veruitwendigde motieven, waarop verzoeker zich in die zaak beroepen heeft, opnieuw in het aandachtsveld kunnen verschijnen wanneer uitspraak gedaan moet worden over beslissingen die de uitvoering zijn van het besluit van 20 april 1998; dat zij inderdaad, gezien hun samenhang met later bekend geraakte gegevens of betrokken op nadien genomen beslissingen, het bewijs kunnen inhouden dat het bestuur andere doeleinden dan het algemeen belang nastreefde;

3.3.2. Overwegende dat, indien in de samenhang die verzoeker eraan geeft de feitelijke gegevens die hij nu, in het vervolg van het gemeenteraadsbesluit om het begeven van de functie van adviseur-protocol op een gans andere leest te schoeien, aanbrengt om aan te tonen dat de verwerende partij alles in het werk heeft gesteld om niet hem maar wel Diane DASSEVILLE te benoemen, op het allereerste gezicht overtuigingskracht lijken te hebben, de Raad van State in het antwoord van de verwerende partij voldoende draagkrachtige gegevens ontwaart om in de huidige stand van het geding het middel niet ernstig te bevinden; dat dienaangaande acht geslagen wordt op wat volgt :

- verzoeker spreekt zichzelf tegen door enerzijds te stellen dat de gehele procedure erop gericht is Diane DASSEVILLE te benoemen maar door anderzijds aan te voeren dat Diane DASSEVILLE, in tegenstelling met hemzelf, niet over de vereiste ervaring beschikt; hoe dan ook is de uitleg van de verwerende partij over de draagwijdte van de benoemingsvoorwaarde "5 jaar ervaring in het domein van het protocol en de publieke relaties" overtuigend;
- verzoeker betwist niet dat hij in het belang van de dienst, meer bepaald met het oog op een specifieke opdracht, een andere standplaats heeft toegewezen gekregen en dat dit gebeurd is "in tempore non suspecto"; dat Diane DASSEVILLE, die sindsdien in het stadhuis is blijven werken, de gelegenheid heeft gehad een aantal protocolaire aangelegenheden te behandelen is dan ook niet abnormaal en wijst niet op een bedoelde bevoordeling;
- wat het examen betreft moet erop gewezen worden dat, naar luid van de door de gemeenteraad vastgetelde modaliteiten, de derde proef -een mondeling examen "in verband met de uit te oefenen functie" met als inhoud "enerzijds, een gesprek dat het mogelijk moet maken zich een oordeel te vormen over het vermogen van de kandidaten om het hoofd te bieden aan onverwachte toestanden die onmiddellijke oplossingen vergen en hun bekwaamheid om de leiding op te nemen van een departementale sectie en haar personeel, en, anderzijds, een ondervraging over de stof in verband met de uit te oefenen functie, zoals protocol, vertegenwoordiging, publieke relaties, betrekkingen met de pers, organisatie van feesten en plechtigheden, organisatie van het onthaal, uitgeven van verscheidene publicaties, kennis van de internationale, Europese, federale,

gewestelijke, gemeenschaps- en lokale instellingen, bevestiging van de openbare gebouwen, toerisme, ..." - duidelijk het belangrijkste deel van het examen is; dat verzoeker in het schriftelijk eerste deel van het examen een betere score kreeg is dan ook als van ondergeschikt belang te aanzien bij de beoordeling van het eindresultaat; uit het administratief dossier blijkt dat de examencommissie zorgvuldig nota genomen heeft van de vragen gesteld aan de kandidaten; die vragen liggen binnen de materie en zij zijn met evenwicht over de verschillende kandidaten verdeeld; het schrappen van de verplichte proef over het Duits lijkt evenmin verband te vertonen met de bevoordeling van Diane DASSEVILLE aangezien zij in haar kandidaatstelling bij de vermelding van haar talenkennis precies het Duits heeft vermeld, hetgeen haar "Duits-onkundigheid" zoals verzoeker beweert tegenspreekt;

- de aangevoerde partijdigheid van een aantal juryleden wordt onvoldoende concreet gestaafd : een samenwerking in beroepsverband, die dan nog occasioneel geweest blijkt te zijn, doet op zich geen partijdigheid vermoeden; daarenboven lijkt het, gelet op de specifieke opdracht van de sectie protocol binnen het bestuur, weinig waarschijnlijk dat verzoeker, die zich precies beroept op zijn ervaring binnen de dienst, niet eenzelfde bekendheid zou gehad hebben met zekere juryleden;
- dat het college van burgemeester en schepenen inspanningen heeft gedaan om zoveel mogelijk kandidaten te ontmoedigen wordt geenszins bewezen; het administratief dossier toont wel niet aan dat alle externe kandidaten verwittigd zijn van de datum van de eerste proef, maar die tekortkoming is gedekt door de beslissing van 1 oktober 1998 om, op grond van een motivatie die in het administratief dossier teruggevonden wordt, de

kandidaten te weren die niet voldeden aan de benoemingsvoorwaarde van vijf jaar ervaring; de laattijdigheid van dat besluit van het college van burgemeester en schepenen toont op zich niet aan dat de weigeringen tot deelneming aan het examen onwettig zijn en kan dus ook het bewijs niet bevatten van de bedoeling van het schepencollege om Diane DASSEVILLE te bevoordeligen;

3.3.3. Overwegende dat het middel, waar het op verschillende vlakken machtsoverschrijding aanvoert, niet ernstig is; dat, gelet op de pertinente repliek van de verwerende partij op elk van zijn argumenten, de door verzoeker aangebrachte gegevens het bestaan van machtsafwending niet aannemelijk maken, ook niet wanneer daarbij verzoekers visie op het gemeenteraadsbesluit van 20 april 1998 in gedachte wordt gehouden; dat het middel in zijn geheel niet ernstig is;

4.1. Overwegende dat verzoeker in het tweede middel aanvoert dat bij de benoeming van Diane DASSEVILLE geen rekening gehouden is met zijn grotere aanspraken (eerste onderdeel), dat, omdat het schepencollege de kandidaten moest beoordelen, de objectiviteit van de beoordeling niet gewaarborgd was (tweede onderdeel) en dat, gelet op de laattijdige oproeping voor het examen, de kandidaten onvoldoende tijd gekregen hebben om zich voor te bereiden (derde onderdeel);

4.2. Overwegende dat de verwerende partij opmerkt dat verzoeker niet geslaagd was in het examen, dat het college van burgemeester en schepenen van de gemeenteraad de bevoegdheid heeft gekregen om de ervaring van de kandidaten te beoordelen en dat het die bevoegdheid met inachtneming van het advies van het departementshoofd uitgeoefend heeft en dat

alle kandidaten voldoende tijd gekregen hebben om zich voor te bereiden aangezien reeds op 30 en 31 mei 1998 advertenties betreffende de vacature verschenen zijn en aangezien die vacature ook reeds in juni 1998 binnen het bestuur verspreid is;

4.3. Overwegende dat de verwerende partij terecht erop wijst dat verzoeker niet geslaagd is in het examen hetgeen hem, ook al heeft hij een ruimere ervaring, meer titels en betere verdiensten dan de andere kandidaten, uitsluit van de benoeming; dat verzoeker niet aantoont op welk vlak de gemeenteraad onwettig gehandeld zou hebben toen hij aan het college van burgemeester en schepenen de bevoegdheid verleende om de ervaring van de kandidaten te beoordelen en hen op basis van die beoordeling, van deelneming aan het examen uit te sluiten; dat de oproepingen voor het eerste deel van het examen zeer laat aan de toelaatbare kandidaten zijn bezorgd, maar dat verzoeker niet aantoont hoe die laattijdige oproeping de kandidaten kan hebben geschaad of bepaalde kandidaten kan hebben bevoordeligd, aangezien voor die eerste proef -samenvatting van een voordracht en commentaar- geen voorbereiding nodig was;

4.4. Overwegende dat het middel in zijn geheel niet ernstig is;

5. Overwegende dat verzoeker geen ernstig middel aanvoert dat tot de vernietiging van de bestreden besluiten kan leiden,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing wordt
verworpen.

Artikel 2.

De uitspraak over de bijdrage in de
betaling van de kosten van de vordering tot schorsing
wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op negenentwintig juni 1900
negenennegentig, door :

de HH. A. VANDENDRIESSCHE,	wnd. kamervoorzitter,
	staatsraad,
W. GEURTS,	toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

W. GEURTS.

A. VANDENDRIESSCHE.